



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604540

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 08-03-2017

Αριθμός απόφασης 1892

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Της αριθ. Δ6Α1118225 ΕΞ 2013/24.07.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 1893) «Καθορισμός της διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, καθώς και απαραίτητων λεπτομερειών λειτουργίας αυτής».

γ. Της αριθ. Δ6Α1198069 ΕΞ 2013/30.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 3367) «Μετονομασία και ανακαθορισμός των αρμοδιοτήτων και της εσωτερικής διάρθρωσης της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. ΕΞ 1126366/30.08.2016(ΦΕΚ 2759 / τ. Β' /01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του, κατά της με αρ..... οριστικής πράξης διορθωτικού προσδιορισμού φόρου αυτόματου υπερτιμήματος έτους 2009 του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Την με αρ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού φόρου αυτόματου υπερτιμήματος έτους 2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. της οποίας ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από οικεία έκθεση ελέγχου.
6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ.
7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α2 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφαση

Επί της με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Με την με αριθ. οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Α.Υ. του προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. έτους 2009 , επιβλήθηκε σε βάρος του προσφεύγοντος κύριος φόρος συνολικού ποσού 23.801,10€ (κύριος φόρος 10.818,68€ πλέον 12.982,42€ πρόσθετος φόρος λόγω ανακρίβειας δήλωσης 120%), που αφορά μερίδιο ½ εξ αδιαιρέτου.

Η διαφορά φόρου προέκυψε αιτία της πληροφοριακής έκθεσης με αρ. πρωτ., που διαβιβάστηκε από το Σ.Δ.Ο.Ε της Περιφερειακής Δ/σης στην αρμοδία Δ.Ο.Υ. , βάση της οποίας εκδόθηκε η εντολή ελέγχου της Δ.Ο.Υ. και διαπιστώθηκαν τα εξής:

Η υπηρεσία του Σ.Δ.Ο.Ε. στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων της και κατόπιν της με αριθ..... εντολής ελέγχου, διενήργησε έλεγχο στον, αρμοδιότητας Δ.Ο.Υ..... και μεταξύ άλλων διαπίστωσε ότι μαζί με τη σύζυγό του αγόρασαν με το συμβόλαιο της συμβολαιογράφου από τους και κατά ποσοστό ½ εξ αδιαιρέτου από τον καθένα, οικοπέδο χωρίς κτίσμα με αριθ.108 και στοιχεία Α-Β-Γ-Δ-Α του οικοδομικού συνεταιρισμού <<.....>>, επιφανείας 345,11τμ που βρίσκεται στη θέση <<.....>> του Δήμουμε κτηματολογικά στοιχεία : Τόμος 76 Γαιών, Φύλλο 175, Μερίδα 139 Α32 και φάκελος 5338 του Κτηματολογίου

Για τη συγκεκριμένη αγοραπωλησία υπεβλήθησαν στη Δ.Ο.Υ. στις 03-12-2009 οι δηλώσεις Τ.Σ.Α. και Φ.Α.Υ. με αριθ..... και αντίστοιχα και με το ανωτέρω συμβόλαιο δηλώθηκε ως αξία ακινήτου 41.413,20€ με συγκριτικά στοιχεία.

Η υπηρεσία του Σ.Δ.Ο.Ε. από την επεξεργασία των τραπεζικών λογαριασμών του διαπίστωσε ότι ως τίμημα δόθηκε τραπεζική επιταγή της Αγροτικής Τράπεζας της Ελλάδος ποσού 149.600,00€ από λογαριασμό στεγαστικού δανείου του, η οποία εισπράχθηκε από την ΑΤΤΙΚΑ BANK προς εξάλειψη προσημείωσης του οικοπέδου.

Οι πωλητές και απέκτησαν από κοινού και από ½ εξ αδιαιρέτου ποσοστό ο καθένας το παραπάνω οικοπέδο στις 26-04-2007 με το με αριθ..... συμβόλαιο του συμβολαιογράφου με τιμή κτήσης

36.236,55€ και στη συνέχεια το μεταβίβασαν με επαχθή αιτία στις 03-12-2009 στους και

Οι πωλητές και με τη με αριθ..... δήλωση Φ.Α.Υ. κατέβαλαν στο δημόσιο ποσό φόρου 1.035,33€ ($41.413,20€ - 36.236,55€ = 5.176,65€ \times 20\% = 1.035,33€$), ήτοι 517,67€ έκαστος.

Επειδή όμως το πραγματικό τίμημα της αγοραπωλησίας ποσού 149.600,00€ είναι μεγαλύτερο από τη δηλούμενη αξία ποσού 41.413,20€ η δήλωση θεωρείται ανακριβής και ο Φ.Α.Υ. προσδιορίζεται ως εξής: $(\text{τιμή πώλησης} - \text{τιμή κτήσης} \times 20\%) 149.600,00 - 36.236,55 \times 20\% = 22.672,69€ \times 11.336,35€$.

Με το με αρ. σημείωμα διαπιστώσεων ελέγχου του άρθρου 28 παρ.1 Ν.4174/2013 καθώς και με την με αρ. προσωρινή πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Α.Υ. κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα τα ευρήματα του ελέγχου και εκλήθη εντός είκοσι (20) ημερών να υποβάλλει τις απόψεις του, ως προς τις ως άνω διαπιστώσεις του ελέγχου αλλά δεν ανταποκρίθηκε με αποτέλεσμα να εκδοθεί οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού Φ.Α.Υ., με συνολική αξία ακινήτου 149.600,00€.

Ο προσφεύγων, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση της παραπάνω οριστικής πράξης προσδιορισμού Φ.Α.Υ. προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

1. Παραγραφή του δικαιώματος του δημοσίου για έκδοση πράξης και επιβολή φόρου.
2. Ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης διότι στερείται νομίμου, ειδικής και επαρκούς αιτιολογίας.
3. Έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης κατά παράβαση της νομίμου διαδικασίας, διότι δεν διενεργήθηκε ουσιαστικός έλεγχος.
4. Έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης κατά παράβαση της νομίμου διαδικασίας, διότι η αξία έχει υπολογιστεί εσφαλμένα.
5. Οι πρόσθετοι φόροι που επιβλήθηκαν κρίνονται δυσανάλογοι, παραβιάζοντας την αρχή της αναδρομικής εφαρμογής του ευνοϊκότερου νόμου.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν.3427/2005 ορίζεται ότι ο Φ.Α.Υ. επιβάλλεται σε μεταβιβάσεις με επαχθή αιτία (πώληση) ακινήτων ή εμπραγμάτων δικαιωμάτων επί ακινήτων που έχουν αποκτηθεί με οποιαδήποτε αιτία μετά την 01-01-2006.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν.3427/2005 οι συντελεστές υπολογισμού του Φ.Α.Υ. ορίζονται σε ποσοστό: α)είκοσι τοις εκατό (20%), αν η μεταβίβαση γίνει σε χρονικό διάστημα έως και πέντε ετών από την κτήση του ακινήτου....

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 9 του ν.3427/2005 ορίζεται ότι το δικαίωμα του Δημοσίου για την επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους εντός του οποίου υπεβλήθη η οικεία δήλωση.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 5 του άρθρου 37 του Ν. 4141/2013 (ΦΕΚ Α' 81/05-04-2013), οι ανέλεγκτες υποθέσεις φορολογίας εισοδήματος και λοιπών

φορολογικών αντικειμένων των οποίων επίκειται ο χρόνος παραγραφής του Δημοσίου για κοινοποίηση φύλλων ελέγχου ή πράξεων επιβολής φόρου και λοιπών καταλογιστικών πράξεων, για τις οποίες έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου μέχρι το χρόνο παραγραφής παρατείνεται για δύο ακόμα έτη πέραν του χρόνου που ορίζεται από τις οικείες κατά περίπτωση διατάξεις εφόσον έχει εκδοθεί η εντολή ελέγχου από 31-12-2013 και μετά.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 22 του Ν 4203/1-11-2013 περί παράτασης προθεσμιών παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έλεγχο ορίζονται τα εξής: «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2015 παρατείνονται κατά δύο έτη από την λήξη τους στις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) για υποθέσεις που έχουν αποσταλεί στοιχεία στην ελληνική δικαστική φορολογική ελεγκτική ή άλλη αρχή από άλλα κράτη –μέλη της ΕΕ ή τρίτες χώρες στα πλαίσια αμοιβαίας διοικητικής ή δικαστικής συνδρομής ή συμβάσεων αποφυγής διπλής φορολογίας εισοδήματος και κεφαλαίου ή συμβάσεων ανταλλαγής πληροφοριών για την καταπολέμηση της απάτης και της φοροδιαφυγής ή οποιασδήποτε άλλης διαδικασίας ή εκκρεμεί κατόπιν αιτήματος των ανωτέρω ελληνικών αρχών η αποστολή στοιχείων.

β) για υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί κατά την δημοσίευση του παρόντος ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31/12/2013 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική αρχή ή ελεγκτική αρχή καθώς και από την αρχή καταπολέμησης της νομιμοποίησης εσόδων από εγκληματικές δραστηριότητες και της χρηματοδότησης της τρομοκρατίας και ελέγχου των δηλώσεων περιουσιακής κατάστασης.

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 22 του ν.4337/2015 περί παράτασης προθεσμιών παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξης: «Οι προθεσμίες παραγραφής του δικαιώματος του Δημοσίου για έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου και κάθε άλλης πράξης επιβολής φόρων, τελών, προστίμων ή εισφορών, που λήγουν στις 31.12.2015 παρατείνονται κατά ένα (1) έτος από τη λήξη τους για υποθέσεις για τις οποίες έχουν εκδοθεί (κατά τη δημοσίευση του παρόντος) ή θα εκδοθούν μέχρι τις 31.12.2015 εισαγγελικές παραγγελίες, εντολές ελέγχου, έρευνας ή επεξεργασίας ή εντολές και αιτήματα διερεύνησης από δικαστική ή φορολογική ή ελεγκτική αρχή, καθώς και από την Αρχή Καταπολέμησης της Νομιμοποίησης Εσόδων από Εγκληματικές Δραστηριότητες και της Χρηματοδότησης της Τρομοκρατίας και Ελέγχου των Δηλώσεων Περιουσιακής Κατάστασης.»

Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64 του Ν 4174/2013 του Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας ορίζεται ότι η φορολογική διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για την νομική βάση τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση της πράξης και τον προσδιορισμό του φόρου.

Επειδή ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος, ότι δεν έχει εκδοθεί εντολή ελέγχου στο πρόσωπο του εντός πενταετίας από την υποβολή της δήλωσης, δηλαδή μέχρι την 31/12/2014

επομένως το δικαίωμα του δημοσίου για την επιβολή του φόρου έχει παραγραφεί σύμφωνα με τις διατάξεις 37 παρ. 5 Ν 4141/2013 και όλα τα ως άνω λεπτομερώς εκτεθέντα, γίνεται αποδεκτός, παρέλκει δε ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων ισχυρισμών.

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την **αποδοχή** της με αρ. πρωτ..... ενδικοφανούς προσφυγής του και την **ακύρωση** της υπ' αριθ. οριστικής πράξης διοικητικού προσδιορισμού φόρου αυτόματου υπερτιμήματος με χρόνο φορολογίας 2009 του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ.....

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΦΑΚΟΣ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.